

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: X2008120102

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

## 硕 士 学 位 论 文

### 破产管理人信义义务研究

Study on the Fiduciary Duties of

Bankruptcy Trustee

吴 蕊 蕊

指导教师姓名: 朱炎生 教授

专 业 名 称: 法律硕士

论文提交日期: 2012 年 4 月

论文答辩时间: 2012 年 月

学位授予日期: 2012 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2012 年 4 月

## 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为( )课题(组)的研究成果,获得( )课题(组)经费或实验室的资助,在( )实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（        ） 1.经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于        年        月        日解密，解密后适用上述授权。

（        ） 2.不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年        月        日

## 内 容 摘 要

《中华人民共和国企业破产法》（以下简称《企业破产法》）于 2007 年 6 月 1 日正式施行，标志着我国市场经济法律体制逐步完善，也意味着我国市场经济设定的退出机制与国际接轨。其中一大亮点就是引入国际上通行的破产管理人制度。破产管理人在破产案件受理后成立，全面接管破产企业，并负责破产财产的清理、保管、估价、处理和分配。可见，破产管理人在整个破产程序中发挥着枢纽的作用，有着不可替代的核心地位。

《企业破产法》规定，管理人应当勤勉尽责，忠实执行职务。这是从法律层面确立破产管理人负有信义义务。但这样宽泛的、原则性的规定难以在实践中具体操作。本文从破产管理人在破产程序中的法律地位问题论述起，就破产管理人信义义务的概念、内容、法律性质、指向对象进行深入的分析和探讨，最后指出破产管理人信义义务在企业破产过程中的具体体现，以期有助于我国破产管理人信义义务法律实践。除了引言和结语外，本文共分为以下四章：

第一章为破产管理人信义义务的来源。破产管理人权利义务性质由其法律地位所决定，因此准确界定破产管理人的法律地位尤为重要。本文首先通过比较和分析现行破产管理人法律地位的各种学说之利弊，阐释破产管理人在法理上的法律地位。

第二章为破产管理人信义义务的内容和法律性质。通过借鉴信托制度来阐释分析破产管理人信义义务具有法定性。

第三章为破产管理人信义义务指向的对象。本文认为破产管理人对债权人、债务人、股东等人均负有信义义务。

第四章为破产管理人信义义务在企业破产过程的具体表现。这是从破产程序的不同阶段，分析破产管理人所扮演的不同角色，并论述不同角色信义义务的不同内容。

**关键词：**破产管理人；拟制信托；信义义务

## **Abstract**

Law of the People's Republic of China on Enterprise Bankruptcy (hereinafter referred to as the Bankruptcy Law) was duly implemented on June 1, 2007, which remarked the gradually improvement of legal system of the Chinese market economy and the international development of the exit mechanism set in the market economy. One of the highlights is the introduction of bankruptcy trustee system accepted internationally. The bankruptcy trustee appointed after the bankruptcy case has been accepted will completely take over the bankrupt enterprise and takes charge of the property liquidation, preservation, evaluation, disposal and distribution. From which we can learn that the bankruptcy trustee has played a pivotal and irreplaceable central role in the whole bankruptcy procedures. The Bankruptcy Law regulates that, the trustee shall be diligent and dutiful, and shall faithfully perform its duties as well, which defines from the aspect of law that the bankruptcy administrator shall assume the fiduciary duty. However, the broad and principled regulation is hard to operate in practice. This paper starts with the legal status of bankruptcy trustee in the bankruptcy procedure, analyzes the concept、contents、legal nature and directing object of administrator's fiduciary duty, and finally point out the specific performance of trustee's fiduciary duty in the bankruptcy procedure, so as to help the legal practice of administrator's fiduciary duty in our country. Besides the introduction and conclusion, this paper is divided into 4 chapters as follow:

Part one is about the origin of the bankruptcy trustee's fiduciary duty. The nature of the administrator's rights and obligation is determined according to the legal status thereof. Therefore, it is important to define the trustee's legal status in an accurate manner. By comparing and analyzing the advantages and

disadvantages of present theories on the bankruptcy trustee's legal status, to explain the administrator's legal status in jurisprudence.

Part two is about the content and legal nature of bankruptcy trustee's fiduciary duty. The paper elaborates that the trustee's fiduciary duty has statutory with reference to the trust system.

Part three is about the target object of the bankruptcy trustee's fiduciary duty. The paper reviews that the administrator has the fiduciary duties to creditor, debtor and shareholder.

Part four is about the detailed presentation of the bankruptcy trustee's fiduciary duty in the enterprise's bankruptcy procedures. It analyzes the different roles the trustee plays in different stages of bankruptcy and describes of different fiduciary duties thereof.

**Key words:** Bankruptcy trustee; constructive trust; fiduciary duty

# 目 录

引 言.....	1
第一章 破产管理人信义义务的来源.....	2
第一节 破产管理人的起源与发展.....	2
一、破产管理人的起源.....	2
二、破产管理人的发展.....	2
第二节 破产管理人的法律地位.....	5
一、关于破产管理人法律地位的主要学说.....	5
二、破产管理人的信托受托人地位.....	8
第二章 破产管理人信义义务的内容和法律性质.....	12
第一节 破产管理人信义义务的内容.....	12
一、破产管理人信义义务的立法例.....	12
二、破产管理人信义义务立法例的评析.....	14
三、破产管理人信义义务内容的类型化.....	15
第二节 破产管理人信义义务的法律性质.....	16
一、信义关系的性质.....	17
二、破产管理人信义义务的法定性.....	18
第三章 破产管理人信义义务指向的对象.....	20
第一节 债权人作为破产管理人信义义务的指向对象.....	20
一、担保债权人.....	20
二、普通债权人.....	21
三、侵权损害债权人.....	21
第二节 其他利益关系方作为破产管理人信义义务的指向对象.....	22

一、破产债务人.....	22
二、股东.....	22
三、新投资人.....	23
四、取回权人.....	23
<b>第四章 破产管理人信义义务在企业破产过程中的具体表现.....</b>	<b>24</b>
<b>第一节 在破产程序中的一般表现 .....</b>	<b>24</b>
一、破产管理人在破产程序中需履行的基本职责.....	24
二、破产管理人在破产程序中所负的基本信义义务.....	25
<b>第二节 在重整程序中的具体表现 .....</b>	<b>26</b>
一、破产管理人在重整程序中的职责.....	26
二、破产管理人在重整程序中所负的信义义务.....	26
<b>第三节 在和解程序中的具体表现 .....</b>	<b>29</b>
一、破产管理人在和解程序中的职责.....	29
二、破产管理人在和解程序中所负的信义义务.....	29
<b>第四节 在清算程序中的具体表现 .....</b>	<b>30</b>
一、破产管理人在清算程序中的职责.....	30
二、破产管理人在清算程序中所负的信义义务.....	31
<b>结 语.....</b>	<b>32</b>
<b>参考文献 .....</b>	<b>33</b>
<b>后 记.....</b>	<b>36</b>



## Contents

<b>Foreword.....</b>	<b>1</b>
<b>Charpter 1   Origin of Bankruptcy Trustee’s Fudiciary Duty.....</b>	<b>2</b>
<b>Subchapter 1   Origin and Development of Bankruptcy Trustee.....</b>	<b>2</b>
Section 1.   Origin of Bankruptcy Trustee .....	2
Section 2.   Development of Bankruptcy Trustee .....	2
<b>Subchapter 2   Legal Status of Bankruptcy Trustee.....</b>	<b>5</b>
Section 1.   Main Theories of bankruptcy Trustee’s legal status.....	5
Section 2.   Trustee' Status of Bankruptcy Trustee .....	8
<b>Charpter 2   Contents and Legal Nature of Bankruptcy Trustee 's                   Fiduciary Duty.....</b>	<b>12</b>
<b>Subchapter 1   Contents of Bankruptcy Trustee 's Fiduciary Duty.....</b>	<b>12</b>
Section 1   Legislation case of Trustee 's fiduciary duty .....	12
Section 2   Evaluation and analysis on legislation case of bankruptcy Trustee 's fiduciary duty .....	14
Section 3.   Categorization on Contents of Bankruptcy Trustee 's Fiduciary Duty .....	15
<b>Subchapter 2   Legal Nature of Bankruptcy Trustee’s Fudiciary Duty .....</b>	<b>16</b>
Section 1.   Connotation of Fiduciary Relationship.....	17
Section 1.   Connotation of Fiduciary Relationship.....	18
<b>Charpter 3   Target Object of Bankruptcy Trustee 's Fiduciary Duty                   .....</b>	<b>20</b>
<b>Subchapter 1   Creditor as the target object of bankruptcy Trustee 's fudiciary                   duty .....</b>	<b>20</b>
Section 1.   Secured creditor .....	20

Section 2. Ordinary creditor.....	21
Section 3. Tort harms the creditor.....	21
<b>Subchapter 2 Other party interested as the target object of bankruptcy Trustee 's fiduciary duty .....</b>	<b>22</b>
Section 1. Bankruptcy debtor.....	22
Section 2. Company shareholder .....	22
Section 3. New investor .....	23
Section 4. retaking .....	23
<b>Charpter 4 Concrete Representation of Bankruptcy Trustee 's Fiduciary Duty in Enterprise Bankruptcy Procedures .....</b>	<b>24</b>
<b>Subchapter 1 General manifestation in bankruptcy procedure.....</b>	<b>24</b>
Section 1. the basic duty in bankruptcy procedure the bankruptcy administrator need to perform .....	24
Section 2. The basic duty in bankruptcy procedure the bankruptcy Trustee need to undertake.....	25
<b>Subchapter 2 Concrete Representation in restructuring process .....</b>	<b>26</b>
Section 1. Responsibility of Bankruptcy Trustee in restructuring process .....	26
Section 2. Fiduciary Futy of Bankruptcy Trustee in restructuring process .....	26
<b>Subchapter 3 Concrete Representation in Compromise.....</b>	<b>29</b>
Section 1. Responsibility of Bankruptcy Trustee in Compromise.....	29
Section 2. Fiduciary Duty of Bankruptcy Trustee in Compromise .....	29
<b>Subchapter 4 Concrete Representation in Liquidation.....</b>	<b>30</b>
Section 1. Responsibility of Bankruptcy Trustee in Liquidation.....	30
Section 2. Fiduciary Duty of Bankruptcy Trustee in Liquidation .....	31
<b>Conclusion .....</b>	<b>32</b>
<b>References .....</b>	<b>33</b>
<b>Postscript .....</b>	<b>36</b>

## 引言

破产是一种对债务人全部财产概况的清偿执行程序，破产财产的管理和处分是整个破产程序得以顺利进行的关键。这是一项涉及各方利益冲突的艰巨任务，需要由专门的机构或人员来完成，即破产管理人。破产程序能否公正、高效、顺利的进行，与破产管理人有着密切的关系。因此，整个破产程序甚至被视为是以破产管理人为中心而推进的，破产管理人在整个破产程序中发挥着重要的作用。破产管理人权利义务的完善与否直接关系到破产管理人作用的发挥和破产程序目的的实现。本文仅是选取了一个可能深入破产管理人实质的问题——破产管理人信义义务来展开论述。

破产法属于传统的商法之一，它与公司法是联系比较紧密的，破产管理人的信义义务属于公司法董事、监事、高级管理人员信义义务的延续。在英美法系中，发源于信托的信义义务贯穿于破产法的全程。信托制度中独有的受益人原则要求一项信托必须要有确定的受益人，这是实现信托设立目的的重要手段。将破产管理人视为受信托人，就可确定该信托的受益人是破产债权人和其他利害关系人，受托人不得为侵害受益人利益之事。本文乃借鉴信托理论中的拟制信托制度，明确破产管理人的法律地位在法律上与拟制信托受托人的某种契合性，并据此展开破产管理人信义义务的具体分析。正如德国法学家赫克（Philip Heck）所言，法律不仅是一个逻辑结构，而且是各种利益的平衡。他在《法律解释和利益法学》一书中写道：“法律是所有的共同社会中物质的、国民的、宗教的和伦理的各种利益相互对立、谋求承认而斗争的结果。在这样一种认识之中，存在着利益法学核心。”<sup>①</sup>

---

<sup>①</sup>付子堂.对利益问题的法律解释[J].法学家,2003.(7).

## 第一章 破产管理人信义义务的来源

### 第一节 破产管理人的起源与发展

破产管理人是在破产程序中被依法指定或选任的，负责管理破产财产、处理破产实务的人。涉及破产管理人的事项和破产管理人的行为几乎贯穿于整个破产程序，涉及到破产程序中的全部当事人和有关参与者，是破产程序中不可或缺的重要角色。<sup>①</sup>

#### 一、破产管理人的起源

破产管理人制度可追溯至古罗马时代。<sup>②</sup>当时盛行债权人的自力救济主义，债权人可以采取对债务人人身执行的方式实现债权。随着社会文明的发展和进步，以委付财产为主要内容的财产执行制度逐渐建立并迅速获得发展。法官可依债权人的请求发出管财命令，允许债权人占有债务人的全部财产。该项制度被视为破产制度的起源。同时，法院还宣告将债务人财产交给债权人占有 30 日后，债权人可因财产之变价而向法院申请在债权人中选任财产管理人，作为拍卖财产的负责人。此即破产管理人制度之开端。罗马帝制时代以后，由于拍卖程序的完善，对于破产财产的管理时间更长，立法于是规定必须选任财产管理人。财产管理人由选任产生，负责保管债务人的财产，并通过将债务人的财产拍卖变价以公示清偿各债权人，这实质上就是现在破产管理人的雏形。

#### 二、破产管理人的发展

本文选取几个有代表性的国家以及国际组织，通过概括介绍其破产管理人制度的规定，来看破产管理人制度的发展：

---

<sup>①</sup>叶军.破产管理人制度理论和实务研究[M].北京:中国商务出版社,2005.1.

<sup>②</sup>李志强.破产管理人民事责任论(博士学位论文)[D].北京:中国政法大学,2008.15-16.

## （一）英国

英国是现代意义上破产法的发源地，尽管英美法系是以判例法所著称，但长期以来英国破产法却是以成文法为基础，以法院判例为辅。现行破产法于 1986 年制订。该法吸收大陆法系的经验，第一次将公司破产和个人破产结合在同一部法令中，是英国破产法律史上一次大规模修订。此后，随着英国经济的发展，破产法律也在不断的调整。2002 年 11 月 7 日，英国女王签署了《2002 年企业法》，根据该法的规定，有关公司破产的规定 2003 年 9 月生效；有关个人破产和金融领域的破产规定自 2004 年 4 月 1 日起生效。<sup>①</sup>

管理人制度最早产生于英国。英国破产管理人包括官方接管人和破产管理人两类。官方接管人由工商部来任命，在个人和公司破产清算程序中发挥决定性作用。一般情况下，官方接管人行使临时接管人和临时清算人职责，在破产管理人或清算人缺位时，成为正式的破产管理人。英国现行破产法将管理人分为五种：破产托管人（Trustee in Bankruptcy），个人破产的管理人；接管人（Administrative Receiver），接管程序中的管理人；重整管理人（Administrator），重整程序中的管理人；监督人（Supervisor），公司自愿安排计划中的监督管理人；清算人（Liquidator），清算程序中的财产管理人。

## （二）美国

美国现行联邦层面的破产法律是 1978 年通过的《破产法典》（Bankruptcy Code）。这部法律也是我国《企业破产法》重要的立法参考资料之一。<sup>②</sup>在美国法中，破产管理人的制度源于信托法，因此破产管理人被称为破产信托人（Bankruptcy Trustee）。破产信托人是破产财团的代表。1986 年，经修订的美国《破产法典》正式确立联邦破产托管人（U.S Trustees）制度，联邦破产托管人直接向司法部长负责，有权监督私人破产托管人和进行破产案

<sup>①</sup>胡健.破产立法研究资料（一）英国破产法律制度

度.[EB/OL].[http://www.148cn.org/data/2006/1201/article\\_30236.htm](http://www.148cn.org/data/2006/1201/article_30236.htm).2006-12-01/2012-03-11.

<sup>②</sup>[美]小戴维·A·斯基尔.债务的世界—美国破产法史[M].赵炳昊译,北京:中国法制出版社,2010.1.

件的行政管理。联邦破产托管人是国家公务人员而非破产法院人员，独立于法院履行职责，确保公众利益在破产案件管理中得到正确执行。《破产法典》规定了五种不同的破产程序，五种程序下的信托人的产生程序、职权有很大不同。<sup>①</sup>

### （三）德国

1978 年德国开始制定新破产法，改称为《支付不能法》，1994 年 10 月 5 日颁布，1999 年 1 月 1 日生效实施。<sup>②</sup>该法不再单纯保护债权人利益，也保护债务人的正当权益，维护社会整体利益。

德国新破产法是在借鉴英美国家破产管理人由债权人会议主导型发展而来的，其管理人称为“支付不能管理人”，法院和债权人会议均有权选任。德国《支付不能法》第 56 条规定：“应当选任一名就所面临的情况而言为合适的、特别是在行并且独立于债权人及债务人的自然人为支付不能管理人。”第 57 条规定：“在选任支付不能管理人之后召开的第一次债权人会议上，债权人可以选举另外一个替代所选任的支付不能管理人。只有在被选举人不适于担任职务时，法院才可以拒绝选任。”<sup>③</sup>

### （四）日本

日本破产法于平成 16 年（2004 年）6 月 2 日第 159 届国会第 75 号法律颁布修改法案，废止大正 11 年颁布的旧破产法，新法于 2005 年 3 月 1 日起正式实施。<sup>④</sup>

新法保留破产管理人的规定，另设立保全管理人制度（也称临时管理人）。所谓破产管理人，即负责破产宣告决定后破产财团的管理与处分的机关；原监查委员制度被废除，其职责转归法院行使，由法院监督、辅助管理人执行职务。保全管理人负责破产宣告前财产的管理与处分，以防止出现从破产申请到破产宣告这段时间内出现债务人财产无人管理现象。

<sup>①</sup>尹正友，张兴祥．中美破产法律制度比较研究[M]．北京：法律出版社，2009.76.

<sup>②</sup>王欣新．破产法理论与实务疑难问题研究[M]．北京：中国法制出版社，2011.122.

<sup>③</sup>张金．中德破产管理人制度异同研究[J]．法制与社会，2007，（9）：577.

<sup>④</sup>陈国奇．日本破产法最新修改评述.[EB/OL]. <http://www.yadian.cc/paper/19405.2005-09-08/2012-03-11>.

## （五）联合国

2004年12月2日联合国大会通过的由国际贸易法委员会所制定的《破产法立法指南》指出：“本指南所使用的‘破产管理人’这一用语是指承担从广义上说可予以履行的各种职能的人员，但不对其中不同类型程序中的不同职能进行区分。破产管理人可以是个人，或在某些领域中，可以是公司或其他单独的法律实体。不论以何种方式任命，破产管理人均在有效高效地执行破产法中起关键作用，对债务人及其资产享有某些权力，有义务对这些资产及其价值以及债权人和雇员的权益提供保护，并确保有效、公正的适用法律。因此，关键是破产管理人要称职，拥有必要的知识、经验和个人素质，使之不但能确保程序的有效和高效率进行，而且能使人们对破产制度抱有信心。”

综上所述，随着破产法律制度的日臻发展与完善，两大法系的主要国家均无一例外的在破产程序中设置破产管理人。但因法律体系不同，破产制度与程序的差异，破产管理人的称谓与法律地位亦略有不同。破产管理人的设立和发展是进行破产程序的必然要求。在管理和清算破产财产的过程中，既要维护债务人、债权人及其他相关利害关系人的利益，又要避免法院将司法资源耗费在具体繁琐的破产事务中，就必须在法院、债权、利害关系人和破产人之间寻找一个平衡点，这就是破产管理人作为管理破产事务、破产财产的专门机构得以确立和发展的客观原因。破产管理人在整个破产程序中发挥着至关重要的作用，可以说整个破产程序是以破产管理人作为中心而推进的。<sup>①</sup>

## 第二节 破产管理人的法律地位

### 一、关于破产管理人法律地位的主要学说

破产管理人的法律地位的清晰界定是解决破产管理人义务来源的法律基础问题。

<sup>①</sup>齐树洁主编.破产法研究[M].厦门:厦门大学出版社,2004.281-282.

### （一）代理说

代理说为最早关于破产管理人法律地位的一种学说。它认为破产管理人代理被代理人的利益，以被代理人的名义参与破产管理的机构。在学界中，对该学说不同观点有三：其一，如果管理人和破产人的关系是代理与被代理的关系，便无法对管理人就破产人的行为行使否认权做出合理的解释；其二，从代理关系来讲，代理人应以被代理人名义从事代理行为，但破产程序中，管理人具有独立的法律人格并以破产管理人的名义为法律行为，这不符合代理的法律性质；其三，在代理理论下，代理人在代理权限范围内从事的各种行为，其利益均归属本人，而管理人行为的效力仅及于破产财产，与一般代理人中代理人行为的效力及于被代理人的全部财产的情况亦有不同。<sup>①</sup>

### （二）职务说

破产管理人由法院任命，其身份相当于强制执行的公务员，<sup>②</sup>而不是破产人的代理人或者破产债权人的代理人。这种学说源于破产法的公力救济主义，强调国家权力对破产程序的干预，即法院保障私人利益、促使债权充分有效实现的功能。理论上否认职务说的根据有三：其一，破产管理人是由法院任命的人员，而不是法院的工作人员，破产管理人不具有公务员身份；其二，对破产财产的占有、管理不是破产管理人行使强制权的结果，不能与公权力执行机关相提并论；其三，根据破产法一般理论，破产管理人是诉讼法上的当事人。如果破产管理人具有公务员身份，将导致国家的执行机构在破产程序中称为诉讼当事人。

### （三）破产财团代表说

破产财团代表的主要观点是破产程序一经开始，债务人就失去了对财产的管理和处分权，该财产即成为具有独立法律地位的法人主体，以破产

<sup>①</sup>叶军.破产管理人制度理论和实务研究[M].北京:中国商务出版社,2005.64-65.

<sup>②</sup>李永军.破产法律制度[M].北京:中国法制出版社,2000.158.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库